

## Решение № РНП-55-79/2017

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

28 декабря 2017 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

<...> - <...>;

<...> - <...>;

<...> - <...>,

рассмотрев представленные казенным учреждением Омской области «Центр материально-технического обеспечения» (далее – заказчик, КУОО «ЦМТО») сведения об Обществе с ограниченной ответственностью «Суперстрой» (далее - ООО «Суперстрой», Общество, победитель, подрядчик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в связи с уклонением от заключения государственного контракта на текущий ремонт помещения (полы коридора), расположенного на 8 этаже административного здания, находящегося по адресу: г. Омск, ул. Тарская, д.11 (извещение № 52200026117000054) (далее – электронный аукцион, государственный контракт), в присутствии представителя заказчика – <...> (доверенность № 13 от 28.12.2017),

в отсутствие представителя Общества, заявившего (вх. № 10493э от 26.12.2017) ходатайство о рассмотрении сведений в его отсутствие,

У С Т А Н О

1. В соответствии с частью 4 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе) в Омское УФАС России были представлены (вх. № 10097 от 15.12.2017) материалы и информация, свидетельствующие, по мнению заказчика, об уклонении ООО «Суперстрой» от заключения государственного контракта.

Из представленных материалов и информации следует, что 31.10.2017 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) было размещено извещение № 52200026117000054 о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 274339 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 10.11.2017 на участие в закупке поступило семнадцать заявок, все участники были допущены к участию в аукционе.

13.11.2017 в электронном аукционе приняли участие семь участников закупки,

наименьшее предложение о цене контракта 131884,90 руб. сделано участником с порядковым номером заявки 16 (ООО «Суперстрой»), при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 51,93 %.

Исходя из протокола подведения итогов электронного аукциона от 15.11.2017, заявки всех участников закупки признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об аукционе, победителем признано ООО «Суперстрой».

Хронология заключения государственного контракта, представленная оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» (вх. № 10165э от 18.12.2017), а также заказчиком, свидетельствует о следующем:

17.11.2017 проект контракта направлен заказчиком на подпись победителю.

20.11.2017 победителем опубликован протокол разногласий.

21.11.2017 проект контракта повторно направлен заказчиком победителю на подпись.

22.11.2017 Обществом был вновь опубликован протокол разногласий.

23.11.2017 заказчиком в очередной раз был направлен проект контракта ООО «Суперстрой» на подпись.

28.11.2017 победителем был опубликован протокол разногласий.

30.11.2017 Общество признано уклонившимся от заключения государственного контракта, заказчиком составлен протокол отказа от заключения государственного контракта с победителем электронного аукциона, который в тот же день размещен на официальном сайте.

13.12.2017 заказчиком заключен государственный контракт № Ф.2017.547610 с участником электронного аукциона с порядковым номером заявки 2 – индивидуальным предпринимателем <...>, предложение о цене контракта которого содержало лучшие условия по цене контракта, следующие после условий, предложенных победителем аукциона; сведения о заключенном государственном контракте в этот же день размещены на официальном сайте ЕИС.

**2.** Рассмотрев представленные материалы и пояснения заказчика, в результате проверки факта уклонения ООО «Суперстрой» от заключения государственного контракта на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об Обществе с ограниченной ответственностью «Суперстрой» подлежат включению в реестр, исходя из следующего.**

Согласно [части 8 статьи 69](#) Федерального закона о контрактной системе результаты рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе фиксируются в протоколе подведения итогов такого аукциона, который подписывается всеми участвовавшими в рассмотрении этих заявок членами аукционной комиссии, и не позднее рабочего дня, следующего за датой подписания указанного протокола, размещаются заказчиком на электронной площадке и в единой информационной системе.

Комиссия установила, что в соответствии с требованиями указанной нормы Федерального закона о контрактной системе протокол подведения итогов электронного аукциона от 15.11.2017 был размещен на официальном сайте ЕИС 15.11.2017.

Частью 2 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

В соответствии с частью 3 указанной статьи в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица.

На основании части 13 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе победитель электронного аукциона признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, или направил протокол разногласий, предусмотренный [частью 4](#) настоящей статьи, **по истечении тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола**, указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона, или не исполнил требования, предусмотренные [статьей 37](#) настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении такого аукциона цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

Частью 2 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе установлено, что если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в [части 1](#) настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с [частью 3](#) настоящей статьи.

К информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение одного года до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение двух лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе четырех и более контрактов (при этом не менее чем семьдесят пять процентов контрактов должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней)). В этих случаях цена одного из контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов цены, по которой участником закупки

предложено заключить контракт в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи (часть 3 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 6 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе обеспечение, указанное в [частях 1 и 2](#) настоящей статьи, предоставляется участником закупки, с которым заключается контракт, до его заключения. Участник закупки, не выполнивший данного требования, признается уклонившимся от заключения контракта. В этом случае уклонение участника закупки от заключения контракта оформляется протоколом, который размещается в единой информационной системе и доводится до сведения всех участников закупки не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

Кроме того, на основании части 4 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта (часть 5 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе).

Согласно части 3 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

В извещении № 0352200026117000054 указано: *«Требуется обеспечение исполнения контракта. Размер обеспечения исполнения контракта – 13716.95 руб. Порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению, информация о банковском сопровождении контракта -согласно раздела 28 документации об электронном аукционе».*

Из абзаца 1 раздела 28 «Размер обеспечения исполнения Государственного контракта, срок и порядок предоставления такого обеспечения, требования к обеспечению исполнения Государственного контракта» документации об аукционе следует: *«Обеспечение исполнения Государственного контракта установлено в размере: 5% от начальной (максимальной) цены Государственного контракта и составляет **13 716** (тринадцать тысяч семьсот шестнадцать) рублей **95** копеек».*

При этом абзацем 3 указанного раздела документации об аукционе, в частности установлено: *«Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) Федерального закона и настоящего раздела документации, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет».*

Кроме того, абзацем четвертым данного раздела документации об аукционе установлено следующее: *«Способ обеспечения исполнения Государственного определяется участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, самостоятельно».*

Учитывая тот факт, что в ходе проведения электронного аукциона Общество снизило цену контракта более чем на двадцать пять процентов, в соответствии с требованиями статьи 70 Федерального закона о контрактной системе в срок по 28.11.2017 включительно победитель аукциона обязан был подписать проект контракта и предоставить обеспечение исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации об электронном аукционе, или информацию, подтверждающую добросовестность такого участника на дату подачи заявки, направить протокол разногласий.

Частью 2 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе установлено, **что в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов**, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

По смыслу указанной нормы Федерального закона о контрактной системе основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает **недобросовестное поведение**.

При этом антимонопольный орган, рассматривающий вопрос о включении сведений в реестр, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта установления заказчиком уклонения подрядчика от заключения контракта, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины данного субъекта.

Термин «уклонение от заключения контракта» предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить контракт, в связи с чем для включения в реестр по данному основанию помимо факта нарушения необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя аукциона.

В целях проверки факта уклонения ООО «Суперстрой» от заключения государственного контракта Омское УФАС России направило в адрес общества письмо (исх. № 03-10252э от 18.12.2017) о представлении письменных пояснений с указанием причин уклонения от подписания государственного контракта с приложением подтверждающих документов, данное письмо содержало также уведомление о рассмотрении 28.12.2017 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика.

26.12.2017 в адрес Омского УФАС России поступили (вх. № 10493э) письменные пояснения по факту уклонения ООО «Суперстрой» от заключения государственного контракта, в которых указано:

*«ООО «Суперстрой» находится в процессе ликвидации. В связи с тем, что единственный участник ООО, он же учредитель и Генеральный директор общества, в связи с тяжелым состоянием здоровья больше не может управлять обществом было принято решение о ликвидации. Так как единственный учредитель и директор в одном лице не может сам себе начислять заработную плату и не принят в штат, а у ООО «Суперстрой» больше нет сотрудников, потому обязанность при проведении ликвидации юридического лица за два месяца до принятия решения уведомить ГС Центра занятости населения о высвобождении работников отсутствует.*

*Заявление заказчика «в течение 2-х рабочих дней после подачи в ФНС сведений о проведении ликвидации публикует данные внесения изменений в ЕГРЮЛ в средствах*

массовой информации», так же не имеют под собой основания, так как «Вестник государственной регистрации» публикует извещение после внесения сведений в лист записи ЕГРЮЛ.

Заказчику решение о ликвидации предоставлялось, расписка о направлении документов в ИФНС так же.

В связи с тем, что у учредителя ООО «Суперстрой» серьезные проблемы со здоровьем, были допущены ошибки при проведении ликвидации, но это не является виновными действиями со стороны подрядчика и не может рассматриваться как уклонение от заключения контракта. Отказ ИФНС от принятия документов не может быть расценен как вина ООО «Суперстрой». Учредителем общества предпринимаются дальнейшие шаги, направленные для осуществления ликвидации. Провести ликвидацию организации поставщик может в любое время до подписания договора. Сведения о проведении ликвидации были направлены заказчику своевременно».

К вышеуказанным письменным пояснениям Общества были приложены копии следующих документов:

- решения № 2 от 21.09.2016 о назначении на должность генерального директора ООО «Суперстрой» <...>;
- справки, выданной <...>, свидетельствующей о том, что она наблюдается в БУЗОО «ГП № 12»;
- решения № 5 от 15.11.2017 о проведении процедуры ликвидации ООО «Суперстрой» в добровольном порядке, а также освобождении с должности генерального директора ООО «Суперстрой» <...>;
- решения 6548А от 28.11.2017 Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 9 по Новгородской области об отказе в государственной регистрации ООО «Суперстрой» в связи с предоставлением документов Обществом в ненадлежащий контролирующий орган;
- расписки в получении документов от 28.11.2017, представленных при государственной регистрации юридического лица, подтверждающей получение Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 9 по Новгородской области уведомления о принятии решения о ликвидации ООО «Суперстрой», а также принятии решения о ликвидации юридического лица учредителями Общества;
- платежного поручения № 550109253 от 28.11.2017, подтверждающего публикацию в журнале «Вестник государственной регистрации» сообщения о ликвидации ООО «Суперстрой» на сумму 1911,60 руб.;
- решения 26279А от 30.11.2017 Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 12 по Омской области об отказе в государственной регистрации ООО «Суперстрой» в связи с непредставлением Обществом необходимых для государственной регистрации документов;
- расписки в получении документов от 30.11.2017, представленных при государственной регистрации юридического лица, подтверждающей получение Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 12 по Омской области уведомления о принятии решения о ликвидации ООО «Суперстрой», а также принятии решения о ликвидации юридического лица учредителями Общества;

- решения № 5 от 18.12.2017 о проведении процедуры ликвидации ООО «Суперстрой» в добровольном порядке, а также назначении ликвидатором генерального директора ООО «Суперстрой» <...>

- расписки в получении документов от 21.12.2017, представленных при государственной регистрации юридического лица, подтверждающей получение Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 12 по Омской области уведомления о принятии решения о ликвидации ООО «Суперстрой», а также принятии решения о ликвидации юридического лица учредителями Общества.

Согласно выписке от 28.12.2017 из Единого государственного реестра юридических лиц с сайта Федеральной налоговой службы <http://egrul.nalog.ru/> сведения о ликвидации ООО «Суперстрой» не внесены.

Кроме того, по состоянию на 28.12.2017 сведений о публикации Обществом информации о проведении процедуры ликвидации в журнале «Вестник государственной регистрации» не обнаружено.

В силу части 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) **основывается на положениях Конституции** Российской Федерации, **Гражданского кодекса Российской Федерации**, Бюджетного **кодекса** Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в **части 1 статьи 1** настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно пункту 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределённостью во

времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Доказательств возникновения у ООО «Суперстрой» каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке подписать проект контракта и приложить документы в обеспечении исполнения контракта и добросовестности, не представлено.

Уклонение от заключения государственного контракта может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения контракта, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания контракта.

Совершая действия (бездействие) в рамках заключения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов (в данном случае расходованию бюджетной субсидии), что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

Соответственно, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник закупки должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и уклонения от заключения контракта в дальнейшем.

Хронология заключения контракта наглядно свидетельствует о том, что в установленные частями 3-6 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе процессуальные сроки ООО «Суперстрой» в адрес заказчика не представлено ни подписанного проекта контракта, ни подписанных документов, подтверждающих предоставление обеспечения исполнения контракта и добросовестности участника в соответствии со статьей 37 Федерального закона о контрактной системе, учитывая, что начальная (максимальная) цена контракта была снижена на 51,93 %.

Указанные обстоятельства, по мнению Комиссии, свидетельствуют о виновном уклонении ООО «Суперстрой» от заключения государственного контракта, следовательно, сведения об ООО «Суперстрой» подлежат включению в Реестр.

На основании изложенного, руководствуясь, частью 7 статьи 104, пунктом 2 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

**Р Е Ш И Л А:**

В связи с уклонением от заключения государственного контракта по результатам

проведения электронного аукциона на текущий ремонт помещения (полы коридора), расположенного на 8 этаже административного здания, находящегося по адресу: г. Омск, ул. Тарская, д. 11. (извещение № 52200026117000054) **включить в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года** представленные казенным учреждением Омской области «Центр материально-технического обеспечения» сведения:

- об обществе с ограниченной ответственностью «Суперстрой» (ИНН 5501177255, КПП 550101001, 644050, Омская область, г. Омск, ул. 2-я Поселковая, дом 12, корпус 1, офис 111),

- о генеральном директоре и единственном участнике общества с ограниченной ответственностью «Суперстрой» <...> (ИНН <...>).

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...>

<...>

<...>

<...>:

<...>